



BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-2-561-6/20
Sarajevo, 31.03.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi, rješavajući po žalbi ponuđača "Mont-gradnja" d.o.o. Ugljevik, izjavljenoj na Zaključak Ugovornog organa Brčko Distrikt BiH broj akta: 01-1-1141SM-0100/20 od 13.02.2020. godine, u postupku javne nabavke- Nabavka usluge vršenja tehničkog pregleda objekta "Obilaznica oko grada Brčko" na osnovu čl.104. i čl.111. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine (Službeni glasnik BiH" broj:39/14), i člana 193.st 1. i 2., i čl.228 stav 1. Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br:29/02, 12/04, 93/09 i 41/13) na sjednicama Ureda za razmatranje žalbi, održanim dana 31.03.2020. godine donio je:

RJEŠENJE

1. Žalba ponuđača "Mont-gradnja" d.o.o. Ugljevik, izjavljenoj na Zaključak Ugovornog organa Brčko Distrikt BiH broj akta: 01-1-1141SM-0100/20 od 13.02.2020. godine, u postupku javne nabavke- Nabavka usluge vršenja tehničkog pregleda objekta "Obilaznica oko grada Brčko", odbija se kao **neosnovana**.

2. Odbija se zahtjev za povrat naknade za pokretanje žalbenog postupka.

OBRAZLOŽENJE

Žalitelj „Mont-gradnja" d.o.o. Ugljevik, izjavio je žalbu na Zaključak Ugovornog organa broj akta: 01-1-1141SM-0100/20 od 13.02.2020. godine, u postupku javne nabavke- Nabavka usluge vršenja tehničkog pregleda objekta "Obilaznica oko grada Brčko".

Žalitelj ističe da u postupku nabavke usluge vršenja tehničkog pregleda objekta "Obilaznica oko grada Brčko" po broju predmeta:13-001561/19, broj akta:12-1147EZ-004/19 od 06.06.2019. godine, ugovorni organ Brčko distrikt BiH je dana 16.01.2020. godine sa ponuđačem Institut za građevinarstvo "IG" Banja Luka zaključio Ugovor za predmetni postupak.Navedeni Ugovor ne bi bio sporan da je postupak javne nabavke okončan i proveden u skladu sa Zakonom o javnim nabavkama. "Mont-gradnja" d.o.o. je svojim zahtjevom za dostavu informacija i obavještenjem o povlačenju obavještenja o povlačenju žalbe broj: 12-12/19 od 17.12.2019. godine, jasno i precizno naveo " Ovim putem vas obavještavamo da povlačimo obavještenje o povlačenju žabe broj: 12-11/19 od 05.11.2019. godine i da ostajemo pri žalbama i to: 09-10/19 i 48-10/19 za predmetni postupak, s obzirom da kao ponuđač do dana današeg nismo ispoštovani, a bili smo prinuđeni da iste povučemo" (dokaz-akt broj: 12-12/19 od 17.12.2019. godine).Takođe, Ugovorni organ je u više navrata u toku provođenja gore navedenog postupka svjesno kršio ZJN i postupao protivzakonito, te iz tih razloga je jedno pravično da se poništi Ugovor dodjeljen ponuđaču Institut za građevinarstvo "IG" Banja Luka i predmet vrati u fazu ponovnog zakazivanja roka za dostavu ponuda kako bi i ostali ponuđači koji nisu dostavili svoje ponude spornog datuma tj. 01.10.2019. godine do 13:00 časova, imali mogućnost ravnopravno učestvovati u predmetnom postupku.Nezadovoljan iskohodom rješavanja po žalbi broj:05-02/20 od 06.02.2020. godine koja je podnijeta na zaključnje Ugovora u postupku nabavka usluge vršenja tehničkog pregleda objekta "Obilaznica oko grada Brčko" po broju predmeta: 13-001561/19, broj akta:12-1147EZ-004/19 od 06.06.2019. godine, te zaključkom po žalbi ponuđača kojim se žalba odbacuje kao nedopuštena ,kako bi smo što preciznije obrazložili svoje razloge za žalbu, hronološki ćemo se vratiti na događaje koji su proistekli tokom provođenja ovog potupka javne nabavke, i to:

Dana 23.09.2019. godine, Ugovorni organ je objavio ispravku obavještenja za nastavak postupka Nabavka usluge vršenja tehničkog pregleda objekta "Obilaznica oko grada Brčko " pod brojem: 1157-1-2-314-8-477/19, u kome je kao krajnji rok za dostavu ponuda predviđen 01.10.2019. godine. Dana, 24.09.2019. godine pod brojem 53-09/19 sa naše strane je izjavljena žalba na TD u predmetnom postupku, koja je kod Ugovornog organa zaprimljena 26.09.2019. godine.Dana 01.10.2019. godine, obavješteni smo putem mail-a o ponovnoj obustavi postupka za nabavku vršenja tehničkog pregleda objekta obilaznice oko grada Brčko, takođe je dostavljen i zapisnik o prijemu ponuda, da zakazano otvaranje ponuda neće biti održano u planiranom terminu i da o nastavku postupaka nakon okončanj procedure po žalbama će biti blagovremeno obavješteni ponuđači koji su dostavili svoju ponudu do krajnjeg roka za dostavu ponuda, ali sve to je uslijedilo tek pošto je Ugovorni organ zaprimio sve pristigle ponude, do čega u svakom slučaju nikako nije ni trebalo doći, daje Ugovorni organ blagovremeno obustavio postupak javne nabavke poštivajući ZJN.Dana 03.10.2019. godine, putem mail-a, na zvaničnu adresu, obratili smo Ugovornom organu pitanjem i zamolili za informaciju da li su ponude vraćene neotvorene ponuđačima s obzirom da je uložena žalba. Odgovor nije uslijedio, a pod brojem 09-10/19 je sa naše strane podnijeta žalba u kojoj je ukazano na protivzakonito ponašanje i nepravilno postupanje u smislu nevraćanja neotvorenih ponuda ponuđačima, kršenje čl.3 ZJN, te kršenja člana 103. stav d). 10.10.2019. godine smo zaprimili Zaključak po žalbi ponuđača koji se odnosi na žalbu 53-9/19, s dana 18.10.2019 godine smo zaprimili Izjašnjenje po žalbi žalioca po žalbi broj.09-10/19 gdje izneseno više neistina, te smo pod brojem 48-10/19 od 25.10.2019. godine izjavili žalbu na izjašnjenje po žalbi žalioca iznoseći sljedeće:

„Ugovorni organ navodi sljedeće: „O prispjeću navedene žalbe i „ponovnoj obustavi postupka" ponuđači su obavješteni aktom broj :02-1145SB.0050/19 od 30.09.2019. godine.

Navedeni akt je dostavljen svim ponuđačima pa i žaliocu odmah po potpisu ovlaštenje osobe 1.10.2019. godine. Ponude su primljene jer su dostavljene putem pošte ili direktno na protokol Vlade Brčko distrikta BiH i postupak u skladu sa odredbama Zakona o javnim nabavkama. "Ono što je vidno iz ranije račenog, a svakako i dokazivo, jeste, da je žalba ponuđača „Mont-gradnja" d.o.o. Ugljevik broj: 53-09/19 od 24.09.2019. godine, kod Ugovornog organa zaprimljena 26.09.2019. godine. Ugovorni organ je tek 30.09. 2019. godine sačinio obavještenje o obustavi i poslao ga na potpis. Dok je ovlaštenja osoba to učinila tek 01.10.2019. godine. Mi, kao i drugi potencijalni ponuđači smo o obustavi obavješteni putem maila, i to poslije 13:00 časova, tačnije u 13:11 i 13:19 časova a predviđena predaja ponuda je bila do 13:00, dok je iz zapisnika vidno daje Ugovorni organ zaprimao ponude sve do kraja roka za predaju ponuda, jer je posljednja ponuda zaprimljena u 12:53 časova. Obustava postupka u smislu izmjene nije objavljena na Portalu javnih nabavki, (dokazi: potvrda o prijemu pošiljke, povratnica o uručenju Obavještenje o privremenoj obustavi postupka javne nabavke, sa prepiskom sa mail-a, Zapisnik o zaprimanju ponuda po predmetu broj:13-001561/19). U istom zaključku po žalbi, Ugovorni organ navodi da se iz sadržaja žalbe broj: 0-10/19 od 03.10.2019. godine navodi da se ista ne odnosi na obustavu postupka i prjem ponuda, što apsolutno nije tačno, što se svakako može provjerit u sadržaju izjavljene žalbe.

Ono što poznaje ZJN, jeste da izjavljena žalba, po članu 110 ZJN ima suspenzivno dejstvo, odnosno odgađa nastavak postupka javne nabavke, zaključenje i/ili izvršenje ugovora o javnoj nabavci ili okvirnog sporazuma do donošenja odluke URZ-a, što bi značilo da Ugovorni organ ne smije nastaviti postupak dok URŽ ne odluči po žalbi. Ugovorni organ je tad svjesno kršio ZJN jer je vršio prijem ponuda, postupak nije blagovremeno obustavljen (žalba zaprimljena 26.09.2019. godine, postupak obustavljen slanjem na mail obavještenja o obustavi i to u 13:11 i 13:19 časova, kada je već izvršen prijem ponuda) bez obzira na uloženu žalbu, gdje je vidno sa prepiske sa mail-a u koje vrijeme smo obavješteni, i gdje jasno stoji. "O nastavku postupka ponuđači koji su dostavili ponudu do krajnjeg roka za dostavu ponuda će biti blagovremeno obavješteni nakon okončanja precudure po žalbama". Iz rečnog je jasno da ugovorni organ nije imao namjeru obustaviti postupak sve dok ne zaprimi ponude, zatim će ih zadržati, te izvršiti otvaranje po okončanju žalbe, a sve u cilju protivzakonite dodjele Ugovora.

Dalje zaključkom se navodi: "Ukoliko ne bude izmjena TD, ponuđači se mogu izjasniti da njihove ponude ostaju neotvorene do momenta za otvaranje ponuda" Aktom broj:02-1145 SB-0003/19 od 24.12.2019. godine, a koji smo mi zaprimili 30.12.2019. godine, Ugovorni organ dematuje sam sebe navodeći "U skladu sa članom 57. stav (2) Zakona o javnim nabavkama ponuđač može prije isteka roka za dostavu ponuda podnijeti zahtjev za povlačenje ponuda" Ukoliko pogledamo ove dvije tvrdnje Ugovornog organa vidno je da nemaju nikakve veze. U prvom dijelu riječ je o ponudama koje je ugovorni organ protivzakonito zaprimio, i neotvorene ne vraća ponuđačima, a u drugom dijelu je riječ o volji ponuđača da odluči o svojoj poudi prije isteka roka za dostavu ponuda. Takođe, aktom broj:02-1145 SB-0003/19 od 24.12.2019. godine, a koji smo mi zaprimili 30.12.2019. godine, Ugovorni organ navodi "Zakonom o javnim nabavkama, članom 63. stav (1) definisana je jedina situacija kada se ponude vraćaju ponuđačima neotvorene. To je situacija kada su ponude dostavljene nakon isteka roka za dostavu ponuda" Ugovorni organ ovdje zanemaruje činjenicu od ključne važnosti a to je da do prijema ponuda, nije trebalo ni doći daje na vrijeme i blagovremeno obustavio postupak po izjavljenoj žalbi koju je uredno zaprimio, što je dalje uticalo na tok provođenja postupka i nezakonitu dodjelu ugovora. Aktom od 24.12.2019. godine se navodi i daje dana 31.10.2019. godine u Pododjeljenje za javne nabavke dostavljen dopis Pravobranilištva Brčko distrikta koji su obavješteni od postignutoj Vansudskoj nagodbi između Brčko distriktat BiH i Mont-gradnje i Inter-gradnje. Tačno je da smo dopisom broj: 12-11/19 od 05.11.2019. godine, obavjestili Ugovorni organ (Vlada Brčko

distrikt BIH, Bulevar Mira 1, 76101 Brčko) da u cjelosti odustajemo od žalbe broj 48-10/19. Razlog za odustajanje od žalbe nije naveden u dopisu broj: 12-11/19 iz razloga jer je opšte poznat i dokazive je prirode jer smo mi zapravo uslovljeni povćanjem žalbe kako bi nam bio plaćen dug za ranije izvedene radove, što svako nije u duhu javnih nabavki. ZJN ne poznaje ni jedan elan ucjene niti prisile ponuđača da odustane od učestvovanja u daljim postupcima javnih nabavki kako bi Ugovorni organ provodio protivzakonite postuke, a to je od nas zapravo traženo, na šta smo bili prinuđeni da pristanemo kako bi smo naplati već izvedene radove, za koje smo ulužili i vrijeme i novac.

Imajući u vidu sve navedeno, vodeći se principom zakonitosti i materijalne iste, žalilac predlaže da Kancelarija za razmatranje žalbi, filijala Sarajevo usvoji ovu žalbu u cjelosti kao osnovanu, te poništi osporeni Ugovor i objavljeno obavještenje o dodjeli ugovora te naloži Ugovornom organu da ponovo zakaže rok za dostavu ponuda te na taj način omogućiti svim ponuđačima ravnopravno učestvovanje u predmetnom postupku,

Ugovorni organ u svom izjašnjenju navodi da je žalba žalitelj u predmetnom postupku nabavke odbacivana kao neuredna u nekoliko navrata te da je postupak po zadnjoj žalbi obustavljen Zaključkom broj JN2-01-07.1-2680-6/19 iz razloga jer je žalitelj odustao od žalbe. Na osnovu navedenog odustajanja od žalbe ugovorni organ je nastavio i okončao postupak javne nabavke dodjelom ugovora.

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe, koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, kako bi se uopće pristupilo njenom rješavanju, a odnose se na uslovljene pretpostavke u skladu sa članom 227. Zakona o upravnom postupku, čl.109 i čl.111 Zakona o javnim nabavkama BiH i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe pozvanih članova.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, utvrdio da je potrebno navode žalitelja odbiti.

Uvidom u predmetni spis ovaj organ sagledavši sve činjenice i dokaze pojedinačno i u cjelini konstatuje:

Zaključkom broj JN2-01-07.1-2680-6/19 od 13.11.2019 godine obustavljen je postupak po žalbi žalitelja MONT-GRADNJA d.o.o. Ugljevik koja je izjavljena na tendersku dokumentaciju, iz razloga jer je žalitelj svojim podneskom odustao od žalbe. Nakon što je ugovorni organ zaprimio Zaključak ovog organa koji je konačan i izvršan nastavlja postupak i isti okončava dodjelom ugovora. Dana 06.02.2020 godine žalitelj izjavljuje žalbu na Obavještenje o dodjeli ugovora koje je objavljeno na portalu javnih nabavki dana 05.02.2020 godine. U navedenoj žalbi žalitelj iznosi niz činjenica vezanih za cjelokupan postupak počevši od predhodnih osporavanja tenderske dokumentacije i žalbi odbačenih kao neurednih te produžavanja rokova za prijem ponuda te navodi da je predmetni ugovor sporan iz razloga što je žalitelj ugovornom organu uputio dopis kojim ga obavještava da povlači svoj odustanak od izjavljenih žalbi te da ostaje pri žalbama a sve iz razloga jer nisu ispoštovani dogovori sa kojima je žalitelj bio uslovljen da povuče svoju žalbu. Ugovorni organ postupajući po predmetnoj žalbi donosi Zaključak broj: akta: 01-1-1141SM-0100/20 od 13.02.2020. godine, kojim se žalba odbacuje kao nedopuštena. U obrazloženju pobijanog zaključka ugovorni organ taksativno navodi postupanje u predmetnom postupku počevši od pokretanja, zatim izjavljivanja pojedinačnih žalbi njihovo okončanje produženje rokova za dostavu ponuda, zatim dostavljanje ponuda. Dalje navodi da je postupak po svakoj izjavljenoj žalbi obustavljen do donošenja odluke Ureda za razmatranje žalbi te napominje da je bilo koja od žalbi

usvojena ugovorni organ bi postupio po uputama drugostepenog organa. Međutim kako su sve žalbe okončane na način da su bilo neuredne, nedopuštene a posljednja okončana obustavom jer je žalitelj odustao od svoje žalbe to je ugovorni organ postupio po konačnom i izvršnom aktu drugostepenog organa i nastavio postupak i okončao dodjelom ugovora. Imajući u vidu navedeno da je žalitelj odustao od žalbi i da su doneseni zaključci ugovornog organa i Kancelarije za razmatranje žalbi protiv kojih nisu pokrenuti upravni sporovi protiv istih to je ugovorni oorgan ocijenio da je žalba **nedopuštena**.

Nezдовоľjan navedenim zaključkom žalitelj je izjavio žalbu ovom organu u kojoj spori da je sporan zaključeni ugovor iz razloga što radnje postupka nisu pravilno sprovedene te da je ugovorni organ načinio niz propusta tokom postupka na koje je žalitelj svojim žalbama i dopisima ukazivao ali žalitelj je od istih odustao povlačenjem žalbe pred Uredom po osnovu čega je postupak obustavljen Zaključkom broj JN2-01-07.1-2680-6/19 od 13.11.2019 godine, te dalje svoju žalbu temelji na činjenicama da je ugovorni organ pogrešno postupio nastavivši postupak neovisno od činjenice što je žalitelj obavijestio ugovorni organ o povlačenju odustanka naknadno nakon što su ponude u predmetnom postupku i otvorene sve iz razloga jer nisu ispoštovani dogovori koji su postignuti sa žaliteljem a sve s ciljem da isti povuče žalbu.

Sagledavši sve navedeno, svaki dokaz posebno, te dovođenje dokaza u vezu jedne s drugim, ovaj organ konstatuje da je nesporno da je žalitelj odustao od žalbe na tendersku dokumentaciju, (ovaj organ u posljedici donosi prednje naznačeni zaključak), te da je ugovorni organ nastavio postupak nakon konačnog i izvršnog akta ovog organa, što je rezultiralo nesmetanim odvijanjem radnji postupka od strane ugovornog organa sve do zaključenja ugovora.

Naknadno povlačenje obavještenja o povlačenju žalbe na tendersku dokumentaciju, u fazi nakon što su provedene radnje postupka, na čemu insistira žalitelj, ne predstavlja odlučnu namjeru, a niti je za takvo opredjeljenje žalitelj imao adekvatan pravni osnov niti je takvo što moglo uticati na daljnji tok radnji ugovornog organa.

Ne samo da ponovno pokretanje postupka pravne zaštite/povlačenjem odustanka od žalbe koja je izjavljena na tendersku dokumentaciju u fazi kada je ugovorni organ nastavio postupak po predmetnoj tenderskoj dokumentaciji zaprimio ponude i iste otvorio nema pravno uporište, već predstavlja i svojevrstnu zloupotrebu sredstava pravne zaštite, prevashodno uzevši da se odustanak od žalbe podnosi nakon brižljivog sagledavanja svih činjeničnih okolnosti kao osnov za procjenu uspjeha u žalbenom postupku/pa se potom, povlačenjem odustanka obezvrjeđuje smisao i cilj koji se treba postići/ a potom, uzevši da se pri tome, žalitelj poziva na okolnosti koje su prethodile povlačenju žalbe, koje niti su u duhu ovog zakona, niti predstavljaju povredu zakonskih i podzakonskih akata već se radi o okolnostima koje su prihvatile obje strane i iste snose posljedice za navedeno, to se iste ne mogu podvesti pod predmet rasprave pred ovim organom.

Osim navedenog, takvo postupanje, odnosno propuštanje od strane žalitelja otežava vođenje postupka pravne zaštite, s obzirom da se istim postupci usložnjavaju i odugovlače, a u konačnici se obezvrjeđuje osnovno načelo prava na žalbu, koje je žalitelju bilo nesmetano omogućeno. Navedene okolnosti, prednje navedene, koje su na prevladavajući način sadržaj žalbenih navoda protiv osporenog zaključka, ne mogu biti osnov za drugačiju ocjenu nego što je ista izrečena zaključkom broj akta: 01-1-1141SM-0100/20 od 13.02.2020. godine na koji žalitelj izjavljuje žalbu.

Imajući u vidu navedeno odlučeo je kao u dispozitivu ovog rješenja.

Obzirom da se žalba odbija odbija se i zahtjev za povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka.

Na osnovu činjenica utvrđenih u postupku i provedenih dokaza, shodno članu 104. i 111. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine i članu 228.stav (1) Zakona o upravnom postupku, ovaj organ riješio je žalbu, kao u dispozitivu ovog rješenja.

Uputstvo o pravnom lijeku

Ovo rješenje je konačan upravni akt. Protiv ovog rješenja može se podnijeti tužba u upravnom sporu pred Sudom Bosne i Hercegovine u roku od 30 dana od dana prijema rješenja. Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.

**PREDSJEDAVAJUĆA
UREDA ZA RAZMATRANJE ŽALBI**

Jelena Gotovac
Jelena Gotovac

Dostaviti:

- Mont-gradnja" d.o.o. Ugljevik
- Brčko Distrikt BiH
- evidenciji
- a/a